

缓刑考察制度比较研究

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: X200408128

UDC\_\_\_\_\_

厦门大学

硕士学位论文

缓刑考察制度比较研究

Comparative Study of the Probation Investigation System

邱强

邱强

指导教师：  
陈立教授

指导教师姓名： 陈 立 教 授

专 业 名 称： 法 律 硕 士

论文提交日期： 2007 年 10 月

论文答辩时间： 2007 年 月

学位授予日期： 2007 年 月

答辩委员会主席：\_\_\_\_\_

评 阅 人：\_\_\_\_\_

厦门大学

2007 年 10 月

# 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。  
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版,有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅,有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索,有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密 ( )，在            年解密后适用本授权书。
- 2、不保密 ( )

(请在以上相应括号内打“√”)

作者签名: \_\_\_\_\_ 日期: \_\_\_\_\_ 年 月 日

导师签名: 日期: 年 月 日

## 内 容 摘 要

缓刑作为一种非机构性处遇，起源于西方。自诞生以来，缓刑就以其自身的价值而受到普遍的欢迎。在我国，由于缓刑考察制度在立法和司法上的缺陷，缓刑的效果不尽如人意，致使缓刑的适用面、适用率受到极大局限，完善我国缓刑考察制度已是当务之急。本文采用比较分析的研究方法，对中外缓刑的考察制度进行了比较研究，并以此为基础，指出中国现行缓刑考察制度的弊端，同时结合中国的实际国情，就中国缓刑考察制度的完善提出了一些浅陋而大胆的构想。本文拟从三个方面进行论述：

前言：本部分主要介绍了作者的写作背景和写作理由，然后简单介绍了所要解决的主要问题。

第一章：缓刑制度概述。在本部分，作者从三个方面对缓刑制度的概念与特征，缓刑制度的历史沿革，缓刑制度的意义进行了论述。

第二章：缓刑考察制度比较研究。本部分主要从缓刑的考验期、考察内容、考察主体，缓刑考验期的缩短和延长，缓刑的撤销等方面对世界各国的缓刑考察制度进行对比，以期探寻出各国缓刑考察制度的共性和差异，为我国缓刑考察制度的改善提供理论上的支持。

第三章：我国缓刑考察制度的完善。在前面两部分论述的基础上，作者在本部分提出了对我国缓刑考察制度改革的一些设想，并进而论证了这些设想的合理性和可行性。主要内容有：我国缓刑考察主体规定有些混乱，公安机关履行考察任务力不从心，被缓刑人所在单位和基层组织配合考察不合实际，建议将缓刑考察的执行权逐步向司法行政机关转移；进一步充实缓刑考察内容，完善有关撤销缓刑的规定。

**关 键 词：**缓刑考察；比较；完善

厦门大学博硕士论文摘要库

## ABSTRACT

As a kind of penalty system, the probation system originated from the West. Since born, the probation system has been widespread quickly and welcomed all over the world because of the value of itself. In our country, due to the influence of the judicial idea and crime situation to the probation investigation system, the effect of probation is not entirely as desired, and the limit of the related terms of penal code our country always applies the probation system in the low rate. This paper mainly adopts comparative analyzing method to make a research on the probation investigation system in the world, Basing on the research of the probation investigation system the author conceives some meager plans to perfect the probation investigation system in China. The paper consists of three parts in addition to the preface.

Preface part: The author firstly presents his writing background and the reason of composing this paper and then briefly describes the main problems that will be resolved in this paper:

Chapter 1: The author introduces concisely discusses the concept and feature, the origin and development, and the value of the probation system.

Chapter 2: Comparative study of the probation investigation system. The author study the main content of the probation system basing on probational period and it's shorten and longer, the officer and content of supervising the offenders, the conditions and the proceedings of canceling the probation system, and hope to find out the consistency and differences so as to set up the foundation for perfecting the probation system of our country.

Chapter 3: Basing on the front parts, the author conceives some plans of perfecting the probation investigation system. Main content as following: The rule of the officer of supervising the offenders is very confused, and the related organization is not suitable to supervise. So we should transfer executive power to judicial administrative organs, enriching the contents of the probation investigation system. At last, we should perfect probation revocation system.

**Key Words:** the Probation Investigation System; Comparative; Perfecting

厦门大学博硕士论文摘要库

## 目 录

前 言	1
第一章 缓刑制度概述	2
第一节 缓刑制度的概念与特征	2
第二节 缓刑制度的历史沿革	3
一、国外缓刑制度的历史沿革	3
二、我国缓刑制度的引进与发展	4
三、当代对缓刑的理解和适用	5
第三节 缓刑制度的意义	5
第二章 缓刑考察制度比较研究	7
第一节 缓刑考验期	7
一、缓刑考验期的概念	7
二、我国刑法缓刑考验期的规定及评析	8
三、缓刑考验期如何确定	9
第二节 缓刑考察的内容	11
一、缓刑负担内容之设置	11
二、缓刑指示内容之设置	12
三、缓刑考察的主体	14
四、缓刑考验期的缩短和延长	16
五、缓刑的撤销	18
第三章 我国缓刑考察制度的完善	23
第一节 对缓刑机构和人员设置的建议	23
第二节 缓刑考察内容的充实	25
一、考察内容规定的细化	25
二、增加给予缓刑犯必要的救助和保护的规定	27
第三节 完善有关缓刑撤销的规定	29



一、撤销缓刑的标准的完善 .....	29
二、增设撤销缓刑的程序性规定 .....	30
<b>参考文献</b> .....	32

厦门大学博硕士论文摘要库

## CONTENTS

<b>Preface</b> .....	1
<b>Chapter 1 Summarization of the Probation System</b> .....	2
<b>Subchapter 1 the Concept and Feature of the Probation System</b> .....	2
<b>Subchapter 2 the Origin and Development of the Probation System</b> .....	3
Section 1 the Origin and Development of the Probation System from Abroad .....	3
Section 2 the Importing and Development of Our Country's Probation System .....	4
Section 3 Contemporary Understanding and Application to the Probation System .....	5
<b>Subchapter 3 Value of the Probation System</b> .....	5
<b>Chapter 2 Comparative Study of the Probation Investigation System</b> .....	7
<b>Subchapter 1 Probational Period</b> .....	7
Section 1 the Concept of Probational Period .....	7
Section 2 Regulations and Comments on Probational Period in the Criminal Law of China .....	8
Section 3 How to Determine Probational Period .....	9
<b>Subchapter 2 the Contents of the Probation Investigation System</b> .....	11
Section 1 Setting about the Contents of Probation Burden .....	11
Section 2 Setting about the Contents of Probation Indication .....	12
Section 3 On the Subject of the Probation Investigation System .....	14
Section 4 Probational Period and it's Shorten and Longer .....	16
Section 5 Revocation of Probation .....	18
<b>Chapter 3 On the Improvement of the Probation Investigation System in Our Country</b> .....	23
<b>Subchapter 1 Suggestion for Probation's Organs and Personnel</b> .....	23
<b>Subchapter 2 Enriching the Contents of the Probation Investigation system</b> .....	25

Section 1	Thinning Regulations of the Probation Investigation System .....	25
Section 2	Add Regulations on Assistance and Protection to the Probation Criminal.....	27
<b>Subchapter 3</b>	<b>Perfecting Probation Revocation System .....</b>	<b>29</b>
Section 1	Perfecting Standards of Probation Revocation system .....	29
Section 2	Add Regulations for Program to Probation Revocation System.....	30
<b>Bibliography</b>	.....	<b>32</b>

## 前 言

缓刑作为一种刑罚执行制度，在世界刑罚史上具有重要的地位。在理论上该制度具有以下优点：消除短期自由刑的弊端、促进罪犯的再社会化、符合刑罚经济的原则、也更加符合人道主义精神。我国的缓刑制度是清末从西方国家引进的。新中国成立后，我国的缓刑制度是在总结本国的司法实践，借鉴外国立法经验的基础上制定的。缓刑是对原判刑罚附条件不执行的刑罚制度，它充分体现了惩办与宽大相结合、惩罚与教育相结合的刑事政策，充分体现了我国刑罚人道主义的精神，在教育和改造犯罪分子，实现刑罚预防犯罪的目的及刑罚社会化等方面发挥着非常重要和积极的作用。但是，我国刑法对缓刑的考察内容、考察主体、考验期的确定及变更和缓刑的撤销的规定存在一些不尽完善的地方，以致于司法实践中对缓刑的考察不易操作，直接影响着缓刑作用的发挥，因此有必要对缓刑的考察加以研究。本文采用的研究方法是比较研究法。拟研究的主要问题包括：缓刑考察制度比较研究，我国缓刑考察制度的完善。所要解决的关键问题是：进一步完善我国缓刑考验期的确定及变更；完善缓刑考察的主体设置和考察内容；完善缓刑的撤销标准和程序。

## 第一章 缓刑制度概述

### 第一节 缓刑制度的概念与特征

不同国家、民族和地区的政治、经济、文化制度都有自己的特色，缓刑制度也因国家和法系的不同而各有自己特定的含义。

刑法学界对缓刑的定义方式大致可以归为两种：一种是学理性定义，一种是立法性定义。学理性定义一般比较抽象，概括性较强，很少具有实践操作的内容。如有的学者认为：“缓刑是对判处一定刑罚的罪犯，在他具备法定的条件时，在一定期间暂缓其刑罚执行的制度。”<sup>①</sup>具体应当判处什么样的刑罚、具备什么样的条件，在概念中并不明确。立法性定义立足于司法实践，将缓刑的适用对象、条件、法律后果等内容详细列举出来具有很强的操作性。如有的学者认为：“缓刑，是对于被判处拘役、三年以下有期徒刑，确实不致再危害社会的犯罪分子，在一定的考验期限内，如果没有再犯新罪，缓刑考验期满，原判的刑罚就不再执行的一项刑罚制度。”<sup>②</sup>

笔者认为，无论缓刑的概念如何表述，缓刑的一些共同的特征任何一种定义方式都无法回避的：第一，缓刑制度是一种刑罚制度。学界对缓刑制度是一种刑罚适用制度还是刑罚执行制度一直存有分歧，但缓刑制度在刑罚体系中占有一席之地却是无可争议的事实；第二，适用缓刑的前提是被告被判有罪。不管这种罪是否宣告，被告的犯罪事实却是被法律确认的；第三，缓刑法律后果的出现都附有一定的法律条件。即是否撤销缓刑决定于法定事由是否发生。所以，如果要使缓刑的定义科学、完整，首先这些共同点是不能忽略的，同时还要考虑到各国缓刑制度的不同之处（如暂缓宣告与暂缓执行的差别）使缓刑的定义能够尽可能地涵盖这些不同。否则，概念的不周严性将又会成为纷争频仍的滋生地。基于此，笔者认为，缓刑的学理性定义应当为：犯有一定罪的犯罪分子附条件的不宣告有罪或暂缓其刑罚执行的一种刑罚制度。这样，缓刑就有两种形式：暂缓宣告和暂

① 甘雨沛,何鹏.外国刑法学(上)[M].北京:北京大学出版社,1984.553—554;林山田.刑法学[M].台湾:台湾商务印书馆发行,1983.208.

② 林淮,主编.中国刑法教程[M].北京:人民法院出版社,1989.246.

缓执行。具体到我国，缓刑是一种暂缓执行的制度，结合其适用的罪质和所附的条件，我国缓刑制度的立法性定义应当这样表述：缓刑是指人民法院对于被判处有期徒刑、三年以下有期徒刑的犯罪分子，根据犯罪分子的犯罪情节和悔罪表现，认为暂缓执行原判刑罚确实不致再危害社会的，规定一定的考验期，暂缓其刑罚执行的刑罚制度。<sup>①</sup>

从严格意义上讲，在我国立法上，这只能算是一般缓刑的概念，因为我国刑法在第 449 条还规定了一种特殊的缓刑——战时缓刑制度。它是指在战时，对于被判处有期徒刑没有现实危险的犯罪军人暂缓其刑罚执行，允许其戴罪立功；确有立功表现时，可以撤销原判刑罚，不以犯罪论处的制度。

## 第二节 缓刑制度的历史沿革

### 一、国外缓刑制度的历史沿革

当前，国内外学者一般认为，缓刑渊源于英国十四、五世纪普通法中的“恩赐牧师”和“具结保释”制度。“恩赐牧师制度”又称“牧师特权”，最初在英格兰是用于免除刑事法院对神职人员的判决，后来扩展到所有能朗读《圣经》的普通公民，将其送至教会法庭审理，以减轻苛刻的刑法判决。“具结释放”是为了避免审判之前过长的监禁而设立的，是法院在犯罪人出具不再犯罪的保证或者由保证人提供担保后将其释放的一种处遇方法。这种处遇不仅具有人道主义倾向，而且承认了犯罪者具有保持持续守法行为、复归社会的潜在推动力，对于缓刑制度的孕育和产生有很大的影响。

美国人约翰·奥古斯塔斯对现代缓刑制度的产生与发展做出了重大贡献。1841 年，美国马萨诸塞州公民奥古斯塔斯在调查地方初级法院的工作后，自愿为一名“嗜饮烈酒”的人提供审前转移并负责监督。通过他的努力，该犯人控制住了饮酒量，于是法院撤销了原应执行的监禁刑。在此后 18 年中，奥古斯塔斯致力于缓刑事业，帮助了近 2000 名各种有悔过之心的违法者。1878 年，马萨诸塞州议会将缓刑这种方法法律化，这就是世界上第一个缓刑立法。<sup>②</sup>

<sup>①</sup> 陈兴良.刑法适用总论（下）[M].北京：法律出版社,1999.571.

<sup>②</sup> [美]克莱门斯·巴特勒斯.矫正导论[M].北京：中国人民大学出版社,1991.113.

先前英国的普通法没有重审和上诉制度,从1842年起在法院的实践中产生了司法犹豫制度——暂时中止判决的适用和执行,以使被告有充足的时间申请皇家赦免令,防止错案的发生。1879年的英国简易裁判法和1887年的初犯者考验法,就是缓予宣告制的法律化。

在欧洲大陆,法国参议员布伦格是缓刑制度的推动者。19世纪,欧洲从监狱释放出来的罪犯重犯问题突出。为避免短期监禁刑的弊端,受美国人奥古斯塔斯的启发,布伦格认为,可以用缓刑替代短期自由刑并积极起草缓刑法案并力主通过。1888年以布伦格1884年的缓刑法案为蓝本的比利时缓刑法《关于假释与附条件有罪判决的法律》获得通过。1889年8月,布鲁塞尔国际刑法学会第111次会议以决议的形式肯定缓刑是一种正式的刑罚制度。1891年3月26日法国的《执行犹豫法》终于获得通过。<sup>①</sup>自此,缓刑制度完成了自身的创建运动,以一项崭新的刑罚制度在全世界广泛传播。

## 二、我国缓刑制度的引进与发展

我国缓刑制度是清末从西方引进的,最早见于1911年(清宣统三年)推出的《大清新刑律》。该法第63条规定:“具有下列要件而受四等以下有期徒刑或拘役之宣告者,自审判确定之日起,得宣告缓刑三年以下,……。(1)未曾受拘役以上刑者;(2)前受三等至五等有期徒刑执行完毕或免除后逾七年,或前受拘役执行完毕或免除的逾三年者;(3)有一定之住所及职业者;(4)有亲属或故旧监督缓刑内之品行者。”第64条规定:“受缓刑之宣告,而有下列情况之一者,撤销其宣告:(1)缓刑期内再犯罪,受拘役以上刑之宣告者;(2)因缓刑前犯罪,受拘役以上刑之宣告者;(3)不备前条第二款之要件的经发觉者;(4)丧失住所及职业者;(5)监督人请求刑之执行,其言有理由者。”第65条规定:“逾缓刑之期而未撤销刑之宣告者,其刑之宣告为无效。”

1928年(民国十七年)国民政府公布《刑法》,1935年(民国二十四年)修正公布实施。该刑法的第九章为缓刑之规定,其中第74条规定了缓刑要件,即受2年以下有期徒刑,拘役或罚金之宣告,而有下列情形之一,认为以暂不执行为适当者,得宣告2年以上5年以下之缓刑,其期间自裁判确立之日起算:(1)未曾

<sup>①</sup> 参见李贵方.自由刑比较研究[M].长春:吉林人民出版社,1992.266-268.

受过有期徒刑以上刑之宣告者；(2)前受有期徒刑以上刑之宣告者，执行完毕或赦免后，5 年以内未曾受有期徒刑以上刑之宣告者。第 75 条规定了缓刑宣告之撤销，受缓刑之宣告，而有下列情况之一者，撤销其宣告：(1)缓刑期内再犯罪，受有期徒刑以上刑之宣告者；(2)缓刑前犯他罪，而在缓刑期内受有期徒刑以上刑之宣告者；因过失犯罪者，不选用前款之规定。<sup>①</sup>第 76 条规定缓刑期满时宣告刑的失效。这部法律于 1967 年《民国五十六年》公布了修正案，对缓刑的规定略有调整，一直在台湾地区沿用至今。

### 三、当代对缓刑的理解和适用

中华人民共和国成立后，人民法院在司法实践中运用了缓刑制度，但由于当时没有刑法规定，因而关于缓刑的规定主要反映在有关的司法解释中。1950 年中央人民政府司法部《关于假释、缓刑、褫夺公民权等问题的解释》规定：“缓刑一般适用于对社会危害性较小、处刑较短的，且依据具体情况又暂不执行为宜的徒刑犯。”这一司法解释对缓刑适用条件的规定尚不具体，但它毕竟为缓刑的适用提供了一个大致的标准。1952 年公布的《中华人民共和国惩治贪污条例》首次在法律上规定了缓刑，尽管未对缓刑的适用条件作出具体的规定。《条例》第 5 条规定：“犯贪污罪而有下列情形之一者，得从轻或减轻处刑，或缓刑，或免刑予以行政处分。”这一规定为缓刑的适用提供了法律根据，而此后的司法解释则对缓刑的适用条件作了具体规定。我国 1979 年刑法首次在法律上系统、全面地对缓刑制度作出了规定，这一规定吸收了建国以来司法实践中适用缓刑的经验，表明我国的缓刑制度进入一个发展的新时期。1997 年刑法修订过程中，对缓刑的规定作了重要的修改补充，使我国刑法中的缓刑制度更趋完善。

## 第三节 缓刑制度的意义

缓刑是我国刑法运用惩办与宽大相结合、惩罚与教育改造相结合的刑事政策而确立的重要刑罚制度之一，是这一基本的刑事政策在刑罚制度中运用的具体化，也是依靠专门机关与人民群众相结合，同犯罪作斗争的方针在刑罚具体运用

<sup>①</sup> 陈兴良.刑法适用总论[M].北京：法律出版社,1999.558-559.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库